

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dot. postępowania: **Świadczenie usług transmisji danych poprzez telemetryczne karty SIM przeznaczone do montażu w urządzeniach mobilnych i punktach stałych Zamawiającego wraz z konfiguracją i uruchomieniem usługi prywatnego punktu dostępu (APN) niezbędnych do działania i obsługi Systemu Ewidencji i Zarządzania Drogami Wojewódzkimi Województwa Kujawsko-Pomorskiego.**

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), w odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie 1:

Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh.

Odpowiedź 1:

Tak, Zamawiający potwierdza, że wprowadzi do komparycji wymagane dane, które powinny zostać wskazane po wyborze oferty przez Wykonawcę.

Pytanie 2:

W świetle postanowień § 8 ust.7 i ust.8 umowy - 7. Strony zgodnie oświadczają, że Zamawiający należności z tytułu kar umownych ma prawo potrącić z jakąkolwiek wiarygodnością Wykonawcy przysługującą mu z niniejszego lub innego stosunku prawnego zawartego z Zamawiającym.

8. Zapłata kary przez Wykonawcę lub potrącenie przez Zamawiającego kwoty kary z płatności należnej Wykonawcy nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku prawidłowego wykonania usługi. W celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że ewentualne naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Powyższe wynika z okoliczności, że kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość przedstawienia swojego stanowiska.

Odpowiedź 2:

Zamawiający wyjaśnia, że wszystkie kary określane są jako kary za zwłokę – czyli okoliczności zawinione przez Wykonawcę. Zanim zostanie nałożona kara Zamawiający zwróci się do Wykonawcy o wyjaśnienie okoliczności niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.

Pytanie 3:

§ 3 ust. 1 Umowy -Wnioskujemy o potwierdzenie, że Zamawiający jest podmiotem odpowiedzialnym za kontrolowanie czy kwota brutto tego zadania jest wyczerpana i

powiadomi Wykonawcę o ryzyku wykorzystania ww. kwoty z wyprzedzeniem obejmującym co najmniej 1 okres rozliczeniowy.

Odpowiedź 3:

Potwierdzamy, że Zamawiający będzie kontrolował kwotę brutto i powiadomi Wykonawcę z wyprzedzeniem 1 okresu rozliczeniowego o ryzyku wykorzystania kwoty zadania.

Pytanie 4:

§ 3 ust. 3-7 Umowy - Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że w przypadku zakupu dodatkowych kart SIM, sprzętu, zwiększy się każdorazowo należne wynagrodzenie Wykonawcy. Jednocześnie Wykonawca rozumie, że Zamawiający dopuszcza wówczas zawarcie do Umowy umów o świadczenie usług w ramach zwiększonego budżetu na wzorce umowy Wykonawcy? A zamówienia będą realizowane najpóźniej do 6 miesięcy przez zakończeniem umowy.

Odpowiedź 4:

Zamawiający potwierdza, że w przypadku zakupu dodatkowych kart czy sprzętu zwiększeniu ulegnie wynagrodzenie Wykonawcy. Prawo opcji zostanie uruchomione poprzez zawarcie aneksu do umowy zawartej z Wykonawcą – nie zostanie zawarta dodatkowa umowa na wzorce Wykonawcy. Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z ust. 7 prawo opcji zostanie zrealizowane w okresie trwania umowy - bez ograniczenia czasowego wskazane w pytaniu.

Pytanie 5:

§ 4 ust. 2 Umowy - Wnioskujemy o doprecyzowanie, że Zamawiający dopuszcza, by opłaty abonamentowe były płacone z góry, za połączenia opłaty naliczane „z dołu”.

Odpowiedź 5:

Wszelkie opłaty abonamentowe będą opłacane „z dołu”.

Pytanie 6:

§ 4 ust. 4 Umowy - Zgodnie z ugruntowanym orzecnictwem Sądu Najwyższego, m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 12.07.1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96) „w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego”. W związku z powyższym, czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisu, w taki sposób aby był zgodny z aktualnym orzecnictwem w tym zakresie, czyli uzna dniem zapłaty dzień uznania środków na rachunku bankowym Wykonawcy?

Odpowiedź 6:

Zamawiający wskazuje, że zgodnie z powoływanym orzeczeniem SN: Spełnienie świadczenia bezgotówkowego następuje w dniu uznania rachunku bankowego wierzyciela, chyba że strony stosunku zobowiązaniowego postanowiły inaczej. W związku z powyższym, zapis jest prawidłowy i pozostaje bez zmian.

Pytanie 7:

§ 8 ust. 2 pkt 1-3 Umowy Zwracamy się z prośbą o modyfikację niniejszego zapisu. Zgodnie z przepisami prawa telekomunikacyjnego, użytkownicy usług telekomunikacyjnych nabierają uprawnień do wypłaty rekompensaty oraz zwrotu kosztów poniesionych kosztów po upływie 24 godzin od chwili zaistnienia przerwy w świadczonych usługach. Tym samym naliczenie kary Umownej za każdą godzinę przerwy w dostępie do usług (po upływie 12 godzin) uważamy za wygórowany warunek. Dlatego też prosimy o wydłużenie czasu do okresu 24 godz., który

będzie racjonalnym terminem umożliwiającym Wykonawcy usunięcie powodów ewentualnej awarii sieci.

Odpowiedź 7:

Zamawiający wyjaśnia, że kara określona w § 8 ust. 2 pkt 2) nie jest naliczana za każdą godzinę a za każde rozpoczęte 24 godziny przerwy i nie jest rażąco wygórowana. Natomiast kara określona w § 8 ust. 2 pkt 3) odnosi się do deklarowanego czasu reakcji Wykonawcy będącego kryterium oceny ofert.

Pytanie 8:

§ 8 Umowy

- Zwracamy się z prośbą o uzupełnienie zapisów o informacje, że kary umowne nie będą naliczane w przypadku gdy brak realizacji warunków umowy przez Wykonawcę będzie następstwem siły wyższej lub nieupoważnionego działania osób trzecich na które to zdarzenia Wykonawca nie ma wpływu.

Wnoskujemy również o zapis, że:

- Naliczenie kar umownych przez Zamawiającego może nastąpić wyłączenie po zakończeniu postępowania reklamacyjnego, potwierdzającego winę Wykonawcy, prowadzonego na zasadach i warunkach określonych w Rozporządzeniu Ministra Administracji i Cyfryzacji z dnia 11 grudnia 2018 r. w sprawie reklamacji usług telekomunikacyjnych.

Odpowiedź 8:

Zamawiający wyjaśnia, że wszystkie kary określane są jako kary za zwłokę – czyli okoliczności zawinione przez Wykonawcę. Zanim zostanie nałożona kara Zamawiający zwróci się do Wykonawcy o wyjaśnienie okoliczności niewykonania lub nienależytego wykonania umowy.

Pytanie 9:

W nawiązaniu do przedmiotu umowy: „Świadczenie usług transmisji danych poprzez telemetryczne karty SIM przeznaczone do montażu w urządzeniach mobilnych i punktach stałych Zamawiającego wraz z konfiguracją i uruchomieniem usługi prywatnego punktu dostępu (APN) niezbędnych do działania i obsługi Systemu Ewidencji i Zarządzania Drogami Wojewódzkimi Województwa Kujawsko-Pomorskiego.” oraz zapisów w § 13 umowy, który wskazują na relację pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą jako relację pomiędzy Administratorem a Podmiotem przetwarzającym i sugerują, że pomiędzy Stronami dochodzi do powierzenia przetwarzania danych osobowych (ich brzmienie jest charakterystyczne dla tego typu relacji), Wykonawca prosi o wyjaśnienie czy Zamawiający faktycznie identyfikuje konieczność powierzenia danych osobowych, których jest administratorem w sytuacji, kiedy umowa dotyczy świadczenia usług transmisji danych?

Wykonawca wnosi o zastąpienie w/w zapisów postanowieniami o wzajemnym udostępnieniu danych osobowych pełnomocników/reprezentantów/personelu Stron. Oczywiście jest bowiem, że do takiego udostępnienia dojdzie, a w wyniku tego Strony staną się niezależnymi administratorami w/w danych osobowych. Poniżej propozycja zapisów, które mogą zostać zmienione poprzez dostosowanie ich do faktycznych relacji pomiędzy Stronami:

Wzajemne udostępnienie danych osobowych pracowników i współpracowników Stron.

1) W celu wykonania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane swoich pracowników i współpracowników zaangażowanych w wykonywanie Umowy w celu umożliwienia utrzymywania bieżącego kontaktu przy wykonywaniu Umowy, a także – w

zależności od specyfiki współpracy - umożliwienia dostępu fizycznego do nieruchomości drugiej Strony lub dostępu do systemów teleinformatycznych drugiej Strony.

2) W celu zawarcia i wykonywania Umowy, Strony wzajemnie udostępniają sobie dane osobowe osób reprezentujących Strony, w tym pełnomocników lub członków organów w celu umożliwienia kontaktu między Stronami jak i weryfikacji umocowania przedstawicieli Stron.

3) Wskutek wzajemnego udostępnienia danych osobowych osób wskazanych w ppkt 1) oraz 2) powyżej, Strony stają się niezależnymi administratorami udostępnionych im danych. Każda ze Stron jako administrator udostępnionych jej danych osobowych samodzielnie decyduje o celach i środkach przetwarzania udostępnionych jej danych osobowych, w granicach obowiązującego prawa i ponosi za to odpowiedzialność.

4) Strony wzajemnie prześlą swoim pracownikom i współpracownikom treść określonych przez drugą Stronę Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, przed udostępnieniem ich danych osobowych drugiej Stronie, udokumentują to przekazanie, a także będą przechowywały dokumentację przekazania w sposób zapewniający jej dostępność oraz integralność przez czas trwania Umowy, a także 5 lat dłużej.

5) Jeśli Koordynator Umowy Strony nie wskaże inaczej w formie pisemnej, elektronicznej lub e-mailowej, druga Strona, w wykonaniu obowiązku z ppkt 4), powinna użyć treści Informacji o danych osobowych dotyczącej pracowników i współpracowników drugiej Strony, dostępnej na stronie www._____ (wersja Wykonawcy), www._____ (wersja Zamawiającego).

Odpowiedź 9:

Wprowadzona klauzula jest klauzulą uproszczoną i stosowaną w umowach zgodnie z wymogami procedur wewnętrznych Zamawiającego. Zamawiający pozostawia zapis bez zmiany.

Termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie, aktualny termin: **17.10.2022 r.**

godz. 09:45 – składanie ofert,

godz. 10:00 – otwarcie ofert.

Niniejsze pismo stanowi integralną część :

- 1) Specyfikacji Warunków Zamówienia dot. powyższego zamówienia;
- 2) Ogłoszenia o zamówieniu nr 2022/BZP 00382514/01z dnia 2022-10-07.

Sporządziła:

Alicja Miklasz-Gadek – St. Specjalista Wydziału Zamówień Publicznych

tel.: 52 37 05 740

email: a.miklasz@zdw-bydgoszcz.pl